

На правах рукописи

ЛАПШИНА Ольга Сергеевна

**Охранительная функция права в системе функций
права и государства**

12.00.01 – теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань 2011

Работа выполнена на кафедре теории государства и права ФГБОУ ВПО «Тольяттинский государственный университет».

Научный руководитель доктор юридических наук, профессор
Липинский Дмитрий Анатольевич

Официальные оппоненты: заслуженный деятель науки РФ,
доктор юридических наук, профессор
Малько Александр Васильевич;

кандидат юридических наук, доцент
Мельникова Марина Витальевна

Ведущая организация - ГОУ ВПО «Пензенский государственный университет».

Защита состоится 28 октября 2011 г. в 12 часов на заседании диссертационного совета ДМ 212.081.26 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора (кандидата) юридических наук при Федеральном государственном автономном образовательном учреждении ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд. 335.

С диссертацией и авторефератом можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского (Приволжского) федерального университета, а с электронной версией автореферата на сайте указанного университета www.ksu.ru.

Автореферат разослан « » сентября 2011 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент

Г.Р. Хабибуллина

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность диссертационного исследования обусловлена совокупностью теоретических, методологических и практических факторов, предопределяющих особое место охранительной функции права в правовой системе современного Российского государства. Посредством реализации охранительной функции права достигается состояние защищенности наиболее важных общественных отношений, обеспечивающих нормальное функционирование личности, общества и государства.

Функции права и функции государства - явления правовой жизни, в которых наиболее ярко отражается сущность права и государства. Поэтому исследование охранительной функции права в соотношении с функциями государства будет способствовать более глубокому познанию сущности права и государства, о формальных и содержательных аспектах которых в науке теории государства и права ведутся оживленные дискуссии.

Другой аспект актуальности диссертационного исследования обусловлен тем, что признание прав и свобод человека и гражданина высшей ценностью, избрание нашим государством курса на построение правового государства и формирование гражданского общества предопределяют особую роль охранительной функции в обеспечении прав и свобод человека и создании состояния их защищенности. Однако реалии современного времени свидетельствуют, что правонарушаемость проникла во все сферы жизнедеятельности общества и государства: политическую, экономическую, законодательную, управленческую, социальную, военную и др. Колоссальный размах приняли организованные формы преступной деятельности и коррумпированность служащих всех ветвей и уровней государственной власти, а также органов местного самоуправления. Реакцией граждан на бессилие государственной власти, ее коррумпированность стали правовой нигилизм, массовое неисполнение обязанностей, неуважение к органам государственной власти и государственным служащим, что является свидетельством низкой эффективности охранительной функции права.

Особая актуальность исследования охранительной функции права в системе функций права и государства обусловлена тем, что именно такая постановка проблемы исключает возможность принятия «половинчатых» решений, когда изменение основы функционирования охранительной функции права происходит без учета особенностей правоохранительной и иных направлений деятельности государства. Охранительную функцию сложно представить также вне связи с регулятивной функцией права, так как невозможно охранять и не регулировать одновременно. Именно исследование охранительной и регулятивной функций права в их соотношении должно способствовать формированию комплексного представления об охранительной функции права и ее предназначении в современной правовой системе.

Актуальность исследования также предопределяется полемичностью исследуемых проблем. До настоящего времени в теории государства и права не выработано общепринятого определения понятия «охранительная функция права», остаются спорными вопросы о месте охранительной функции права как в системе функций права, так и в системе функций государства, их соотношении и взаимодействии. Дискуссионными являются проблемы о структуре и способах осуществления охранительной функции права. Требуется совершенствование нормативной основы осуществления охранительной функции права. Верное разрешение указанных теоретических проблем будет способствовать укреплению законности и правопорядка, т.к. деятельность законодателя и правоприменителя в определенной степени зависит и от результатов деятельности юридической науки.

Степень разработанности темы. В теории государства и права общие проблемы понятия и классификации функций права нашли отражение в трудах С.С. Алексеева, М.И. Байтина, В.М. Горшенева, А.М. Витченко, Н.Н. Вопленко, Т.Н. Радько, В.Н. Синюкова и других ученых.

Теоретические вопросы, касающиеся содержания, особенностей, форм и методов реализации охранительной функции права, исследовались рядом ученых, а именно В.К. Бабаевым, В.М. Барановым, А.М. Ва-

сильевым, А.Л. Данченко, В.Л. Кулаповым, В.М. Лебедевым, Н.И. Матузовым, Е.В. Назаренко, Т.Н. Радько, И.Н. Сенякиным, А.Н. Тороповым, Л.А. Чумак и др. Не умаляя важности трудов указанных ученых, следует отметить, что охранительная функция права в системе функций права и государства в них не исследовалась. Кроме того, многие работы были изданы более двадцати лет назад, а как известно, за прошедший период существенно изменилось как действующее законодательство, так и система общественных отношений.

Отдельным аспектам охранительной функции права были посвящены работы ученых, являющихся специалистами в различных отраслях права, - В.П. Божьева, Ю.П. Еременко, С.А. Иванова, В.Г. Смирнова, В.Д. Филимонова и других, но охранительная функция права определялась названными учеными с позиции узкого отраслевого подхода и вне связей с функциями государства.

Проблемы функции государства комплексно рассматривались такими учеными, как Ф.Н. Аббасов, В.С. Афанасьев, М.И. Байтин, Ф.Д. Байрамов, А.В. Венгеров, А.П. Глебов, А.И. Денисов, Л.И. Загайнов, Г.З. Инцкирвели, Л.И. Каск, С.А. Комаров, В.М. Корельский, И.А. Кузнецов, Г.Н. Манов, Л.А. Морозова, А.С. Палазян, В.С. Петров, Т.Н. Радько, И.С. Самощенко, В.М. Сырых, Н.В. Черноголовкин, Н.Т. Шестаев и др. Однако функции государства изучались вне связи с охранительной функцией права. До настоящего времени в теории государства и права исследования, специально посвященного охранительной функции права в системе функций права и государства, не проводилось.

Объектом исследования выступают общественные отношения, подвергающиеся охранительному воздействию, а также само охранительное воздействие в его взаимосвязи с регулятивным воздействием права и основными направлениями деятельности государства, в которых раскрывается его сущность и социальное предназначение.

Предметом исследования являются правовые нормы, определяющие охранительную функцию права; действующее законодательство и практика его применения; охранительные правоотношения; теоретиче-

ские проблемы охранительной функции права и ее взаимосвязей с функциями государства.

Цель исследования заключается в комплексном общетеоретическом анализе охранительной функции права в ее взаимосвязи с иными функциями права и функциями государства и в обобщении выводов отраслевых юридических наук. Поставленная цель достигалась путем решения следующих **задач**:

- 1) уточнить понятие и классификацию функций права;
- 2) разработать понятие и структуру охранительной функции права;
- 3) определить характеристики взаимодействия охранительной функции права с регулятивной функцией права;
- 4) выявить характеристики взаимодействия охранительной функции права с общесоциальными функциями права;
- 5) уточнить понятие и классификацию функций государства;
- 6) определить характеристики взаимодействия охранительной функции права с функцией охраны правопорядка;
- 7) выявить характеристики взаимодействия охранительной функции права с функцией охраны прав и свобод человека и гражданина.

Методология и теоретическая основа исследования. В ходе диссертационной работы применялся диалектический метод, позволивший исследовать охранительную функцию комплексно, в развитии и в связи с другими явлениями социальной действительности. Использование структурно-правового метода, а также приемов анализа и синтеза позволило выявить различные элементы охранительной функции, проанализировать и определить их взаимосвязи. В процессе исследования и разработки понятия охранительной функции права выстраивались логические ряды, основанные на использовании категорий общего, особенного и частного. Кроме того, широко использовались специальные юридические методы - сравнительно-правовой и формально-юридический.

Теоретическую основу диссертации составляют исследования специалистов в области теории государства и права и отраслевых юридических наук: С.С. Алексеева, В.С. Афанасьева, Ф.Н. Аббасова,

М.И. Байтина, Ф.Д. Байрамова, А.М. Васильева, Н.Н. Вопленко, В.К. Бабаева, В.М. Баранова, А.М. Витченко, А.В. Венгерова, А.П. Глебова, В.М. Горшенева, А.И. Денисова, А.Л. Данченко, Л.И. Загайнова, Г.З. Инцкирвели, Л.И. Каска, С.А. Комарова, В.М. Корельского, И.А. Кузнецова, Г.Н. Манова, Л.А. Морозовой, А.С. Палазяна, В.С. Петрова, Т.Н. Радько, И.С. Самощенко, В.М. Сырых, В.Н. Синюкова, В.Л. Кулапова, В.М. Лебедева, Н.И. Матузова, Е.В. Назаренко, Т.Н. Радько, И.Н. Сенякина, А.Н. Торопова, Л.А. Чумак, Н.В. Черноглазкина и др.

Научная новизна диссертации состоит в том, что она является одним из первых общетеоретических комплексных монографических исследований, специально посвященных охранительной функции права в системе функций права и государства, на основе современного законодательства. Охранительная функция исследована исходя из сложности ее структуры, представленной различными подфункциями, которые на ином уровне обобщения выступают в качестве функций различных правовых средств и явлений.

В диссертационной работе впервые охранительная и регулятивная функции исследуются как парные юридические категории, определяются их общие и отличительные черты. Делаются выводы о соотношении охранительной функции права с воспитательной, политической и экономической функциями права.

Впервые определяются характеристики взаимодействия охранительной функции права с правоохранительной функцией государства, а также с функцией охраны прав и свобод человека и гражданина.

Научная новизна заключается также в положениях, выносимых на защиту:

1. Функции права - это основные направления воздействия права (обусловленные социальным предназначением) на общественные отношения в целях их регулирования, упорядочивания и защиты. Охранительная функция права - это обусловленное его социальным назначением правовое воздействие, направленное на охрану наиболее важных экономических, политических, культурных, духовных, личных и других

отношений, а также вытеснение явлений, чуждых данному обществу.

2. Логическая структура охранительной функции права включает в себя объекты воздействия; субъекты и способы воздействия; основания воздействия. Объекты воздействия охранительной функции - специфические общественные отношения, складывающиеся как до момента совершения правонарушения, так и в связи с его совершением, а также на основе объективно-противоправного деяния и злоупотреблениями правом. Субъекты воздействия охранительной функции подразделяются на две группы: во-первых, субъекты, в отношении которых оказывается охранительное воздействие; во-вторых, субъекты, осуществляющие охранительное воздействие; способы реализации охранительной функции права - это совокупность приемов, действий, операций, при помощи которых осуществляется охранительное воздействие; основания охранительного воздействия - это система фактических и формальных обстоятельств, которые вызывают к жизни различные проявления охранительного воздействия права.

3. Охранительная функция права складывается из ряда подфункций, которые на другом уровне обобщения выступают самостоятельными функциями тех или иных правовых явлений. Подфункциями охранительной функции являются: функции юридической ответственности (карательная, превентивная, восстановительная); функции юридических мер защиты (предупредительная, восстановительная, пресекающая); функции мер безопасности (превентивная, пресекающая); контрольно-надзорная функция; функции мер обеспечения юридического процесса. На уровне отраслевой структуры подфункциями охранительной функции выступают охранительные функции отдельных отраслей права. При этом охранительная функция присуща всем без исключения отраслям отечественного права.

4. Охранительная функция права и регулятивная функция права - парные юридические категории. Их взаимодействие выражается в следующем: во-первых, возможность охранительного воздействия закрепляется посредством регулятивно-статического воздействия; во-вторых, регулятивная функция первична по отношению к охранительной функ-

ции; в-третьих, охранительная и регулятивная функции обладают единым объектом воздействия - общественными отношениями; в-четвертых, возникновение под охранительным воздействием нового правоотношения не означает прекращение регулятивного правоотношения, т.к. охранительное правоотношение направлено либо на охрану (гарантированность, обеспечение) регулятивного правоотношения, либо на приведение его в прежнее нормальное состояние; в-пятых, эффективная реализация регулятивных правоотношений невозможна без охранительного воздействия; в-шестых, отдельные регулятивные моменты существуют и в охранительной функции права, что объясняется основным инструментальным предназначением права - быть регулятором общественных отношений.

5. Существуют следующие характеристики взаимодействия охранительной функции с воспитательной функцией права: во-первых, воспитательная функция права является необходимым условием эффективного действия охранительной функции права; во-вторых, охранительная функция права выступает условием эффективности действия воспитательной функции права; в-третьих, чем ниже уровень правонарушаемости и карательного воздействия, тем, следовательно, выше эффективность воспитательного воздействия; в-четвертых, карательное воздействие (одно из проявлений охранительной функции права) реализуется одновременно с воспитательным воздействием, что не позволяет превратиться каре в самоцель.

6. Характеристики взаимодействия охранительной функции права с экономической и политической функциями заключаются в следующем: во-первых, охранительная функция, защищая наиболее важные экономические отношения, обеспечивает реализацию экономической функции права; во-вторых, экономическое воздействие права устанавливает, какие именно экономические отношения необходимо взять под охрану; в-третьих, в случае нарушения экономических отношений охранительная функция (ее восстановительная подфункция) имеет целью приведение в прежнее состояние этих отношений; в-четвертых, политическая функция права определяет основные приоритеты правовой

политики, в том числе и в охране политических отношений, предопределяя тем самым перечень возможных объектов охранительной функции права.

7. Охранительной функции права соответствует правоохранительная деятельность государства. Охранительная функция права и правоохранительная функция государства обладают схожими объектами и субъектами воздействия, а также способами осуществления. Посредством правоохранительной деятельности государства происходит перевод возможностей, заложенных в охранительных правовых нормах, в реальную действительность, т.к. правоохранительная деятельность основана на праве, а с учетом концепции примата права над государством охранительная функция права предопределяет правоохранительную функцию государства. Законодательная деятельность органов государственной власти обуславливает существование охранительной функции права.

8. Взаимодействие охранительной функции права с функцией охраны прав и свобод человека и гражданина предполагает: во-первых, деятельность самих государственных органов, направленную на охрану прав и свобод человека и гражданина, основанную на охранительных нормах; во-вторых, ограничивающее действие правовых норм в отношении органов государственной власти, обусловленное приоритетом прав и свобод человека и гражданина. Именно такой характер взаимодействия соответствует концепции правового государства.

Научно-практическая значимость исследования. Теоретическое значение работы состоит в том, что в ней сформулированы положения, которые в совокупности дают целостное представление об охранительной функции права в системе функций права и государства. Выводы, содержащиеся в диссертации, развивают такие разделы теории государства и права, как «Функции права», «Функции государства», а также обладают методологическим значением для дальнейших исследований в этих областях на теоретическом и отраслевом уровнях.

Практическая значимость диссертационного исследования определяется тем, что содержащиеся в работе выводы и рекомендации могут

быть использованы в правотворческой деятельности; в практической деятельности органов законодательной, судебной и исполнительной власти; в научных исследованиях проблем функций права и государства; в учебном процессе при преподавании курсов «Теория государства и права», «Проблемы теории государства и права», а также отраслевых юридических наук.

Апробация результатов исследования. Все положения диссертации отражены в 16 опубликованных научных статьях, три из которых - в журналах, входящих в перечень ВАК Министерства образования и науки РФ. Основные положения диссертации докладывались на следующих конференциях: III межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность» (Тольятти, 2006); IV межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность» (Тольятти, 2007); V межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность» (Тольятти, 2008); V международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2008); VI международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2009); VII межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность» (Тольятти, 2010); VIII межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность» (Тольятти, 2011).

Теоретические выводы, полученные в ходе исследования, неоднократно обсуждались на заседаниях кафедры теории и истории государства и права Тольяттинского государственного университета и Самарской гуманитарной академии. Опубликованные работы диссертанта применяются профессорско-преподавательским составом Тольяттинского государственного университета и Самарской гуманитарной академии при чтении курсов «Теория государства и права», «Проблемы теории

государства и права», а также используются студентами в качестве методологической основы при выполнении дипломных работ.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих восемь параграфов, заключения и библиографического списка.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Первая глава «Понятие охранительной функции права». Первый параграф «Понятие и классификация функций права». Соискателем анализируется понятие «функция» в различных науках - философии, социологии, биологии, математике и отмечается, что термин «функция» многозначен, он употребляется для описания динамических структур и в первую очередь для характеристики их действия, воздействия, деятельности.

Несмотря на длительный период исследования функций в теории государства и права, эта проблема и в настоящее время остается дискуссионной. В теории государства и права под функцией права понимают: направление правового воздействия; социальное предназначение права; направление правового воздействия и социальное предназначение права; направление правового регулирования; основное направление правового воздействия. Анализируя мнения ученых, автор приходит к выводу, что в понятие функции права необходимо вкладывать как направление правового воздействия, так и социальное предназначение права. Соискатель возражает ученым, отождествляющим функции права с направлениями правового регулирования, т.к. при таком подходе сужается предназначение права.

Определяются следующие признаки функций права: во-первых, функции права вытекают из его сущности и определяются назначением права в обществе; во-вторых, они обусловлены потребностями общества; в-третьих, выражают наиболее существенные, главные черты права; в-четвертых, являются активными направлениями правового воздействия и характеризуют право в действии; в-пятых, носят исторически изменчивый характер. Функция права - это такое направление его воздей-

ствия на общественные отношения, потребность в осуществлении которого порождает необходимость существования права и которое вытекает из его сущности и определяется его социальным назначением. Проводится разграничение таких понятий, как «функция права», «роль права», «задачи права», «цели права» и «функционирование права».

Исследуются различные классификации функций права, которые проводятся в зависимости от связи с системой права на общеправовые; межотраслевые; отраслевые; правовых институтов; норм права. Отмечается отсутствие общепризнанного единого критерия классификации функций права, которая проводится и в зависимости от времени их действия, и от плоскости, в которой они освещаются, - специально-юридической или общесоциальной. Предлагается классификация функций права по следующим критериям: по времени действия - постоянные и временные; по внешнему критерию - общесоциальные и собственно-юридические; по характеру воздействия на общественные отношения - регулятивная и охранительная.

Второй параграф «Определение понятия охранительной функции права». Выстраивается понятийный ряд: функция права - охранительная функция права. Отмечается, что признаки, характеризующие функции права в целом, находят свое специфическое преломление в охранительной функции. Анализируются различные нормативно-правовые акты, которые непосредственно направлены на охрану общественных отношений, в соответствии с их целями и задачами. Отмечается, что ни в одном нормативно-правовом акте не дается определение понятий «охрана» и «защита». С целью четкого определения охранительной функции права автором приводятся критерии разграничения понятий «защита» и «охрана». «Охрана и защита субъективного права или охраняемого законом интереса не одно и то же: охраняются они постоянно, а защищаются только тогда, когда нарушаются. Защита есть момент охраны, одна из ее форм» (Н.И. Матузов).

Делается вывод, что под охраной необходимо понимать комплекс мер, осуществляемых компетентными органами (либо только правовое воздействие без правоприменительной деятельности), направленных на

предупреждение правонарушений и иных нарушений норм права, восстановление общественных отношений, а также кару правонарушителя.

Определяются и анализируются следующие признаки охранительной функции права: во-первых, охранительная функция обусловлена потребностью общества в охране и защите общественных отношений, в чем и выражается одно из социальных предназначений права; во-вторых, в охране интересов личности, общества и государства проявляется одна из сущностных черт права; в-третьих, существо и приоритеты охраны носят исторически изменчивый характер; в-четвертых, охранительная функция является активным направлением правового воздействия, но одновременно может использовать и пассивные способы, в частности распространение информации о неблагоприятных последствиях, которые могут наступить для потенциального правонарушителя.

Охранительная функция права проявляется в его направленности на охрану и защиту общественных отношений, которые с позиции интересов личности, государства и общества представляют ценность и нуждаются в гарантировании средствами государственного принуждения. Эта функция использует такие правовые средства, как запреты, санкции норм права, юридическую ответственность. Основу охранительной функции права составляют главным образом запрещающие и обязывающие нормы. В завершение параграфа формулируется авторское определение понятия «охранительная функция права».

Третий параграф «Структура охранительной функции права». Проблемы структуры охранительной функции являются чрезвычайно важными, т.к. благодаря исследованию структуры охранительной функции можно выявить различные направления охранительного воздействия. Анализируются мнения ученых о количестве структурных элементов охранительной функции права и делается вывод, что к структурным элементам охранительной функции относятся объекты воздействия, формальные основания, фактические основания, способы осуществления, субъекты воздействия. Указанные элементы характеризуют логическую структуру охранительной функции права.

Объектом охранительного воздействия автор считает несколько групп общественных отношений: во-первых, наиболее важные общественные отношения, которые взяты под охрану при помощи правовых норм; во-вторых, конфликтные общественные отношения, которые необходимо пресечь, нейтрализовать, вытеснить из системы общественных отношений. Исследуются объекты, взятые под охрану, при помощи норм различной отраслевой принадлежности и определяются их общие и отличительные характеристики. Отмечается комплексность охраны некоторых разновидностей общественных отношений. Субъекты охранительной функции на основе анализа различных нормативно-правовых актов подразделяются на две укрупненные группы. В первую группу входят субъекты, на которых направлено охранительное воздействие, а во вторую - субъекты, которые осуществляют охранительное воздействие. Далее приводится более детальная классификация субъектов охранительного воздействия.

В результате исследования делается вывод, что способами реализации охранительной функции права являются: информационное воздействие, исходящее от санкций правовых норм, а также обязанностей и запретов; применение мер юридической ответственности; применение мер защиты; осуждение правонарушителя; действия компетентных органов, направленные на восстановление общественных отношений. Особым способом действия охранительной функции выступает установление специальных охранительных правовых режимов.

В структуре любой функции можно выделить подфункции, которые являются однопорядковыми направлениями правового воздействия, а в совокупности образуют ту или иную функцию. Соискателем анализируются различные нормативно-правовые акты, которые характеризуют ту или иную подфункцию охранительной функции права. Обосновывается, что охранительная функция права является сложным структурным образованием и реализуется посредством превентивной, восстановительной, карательной функций юридической ответственности, контрольно-надзорной функции, а также превентивной, пресекающей и восстановительной функций таких охранительных средств, как меры

защиты. В качестве подфункций охранительной функции выступают и охранительные функции отраслей права. При этом данные подфункции на уровне института права или на уровне отрасли права являются уже самостоятельными функциями.

Вторая глава «Взаимодействие охранительной функции права с иными функциями права». Первый параграф «Взаимодействие охранительной функции права с регулятивной функцией права». Регулятивную функцию права необходимо определять как главенствующую функцию в системе функций права. Именно в ней выражается основное социальное предназначение права - быть регулятором общественных отношений. Регулятивная функция права находит свое выражение в двух подфункциях: регулятивно-статической и регулятивно-динамической.

Для определения характеристик взаимодействия охранительной и регулятивной функций права сравниваются способы их осуществления. Охранительное воздействие в большей степени осуществляется посредством формулирования обязанностей и запретов, составов противоправного поведения. Угроза наказания (взыскания) является вспомогательным способом осуществления охранительного воздействия и действует в отношении лиц, склонных к совершению правонарушений. Однако в этом определенная взаимосвязь прослеживается и с регулятивной функцией права, которая выражается в том, что охранительная функция устанавливает запреты совершать определенные деяния, что предполагает обязанность действовать соответствующим образом, и поведение субъекта, проходя через систему запретов, упорядочивается. Но это уже проявление регулятивной функции.

Регулятивное воздействие состоит в закреплении в нормах наиболее важных общественных отношений, в формулировании составов правомерного поведения, оформлении динамики, а охранительное воздействие заключается в недопущении развития конфликтных общественных отношений. Различие можно провести и по целям этих функций. Цель охранительной функции - снижение уровня правонарушаемости, охрана общественных отношений, а регулятивной - создание упо-

рядоченного состояния общественных отношений. Еще одно различие этих функций: регулятивная функция первична по отношению к охранительной. Чтобы существовала охрана общественных отношений, сначала правовыми нормами должны быть урегулированы общественные отношения, т.к. в противном случае нечего будет охранять.

Охранительная функция наряду с регулятивной действует на закрепление общественных отношений. Так, правомерное поведение, сформировавшееся под воздействием охранительной функции, оказывает самостоятельное воздействие на общественные отношения не извне, а изнутри. Оно обладает своим воздействием, являясь образцом для других субъектов права.

Охранительная функция направлена на недопущение нарушения общественных отношений, урегулированных посредством регулятивного воздействия. Соответственно, без правовой закреплённости тех или иных общественных отношений невозможно и совершение правонарушения, т.к. правонарушение посягает на уже урегулированные и охраняемые общественные отношения. Потенциальная возможность осуществления охранительной функции закрепляется регулятивно-статической функцией.

Охрана заключается не только в удержании от правонарушений, но и в регулировании поведения правонарушителя. Так, смысл предупреждения, являющегося одним из проявлений охранительной функции, состоит и в формировании правомерного поведения как в период претерпевания различных правоограничений, так и в будущем. В этом, на наш взгляд, проявляется еще один аспект взаимосвязи охранительной и регулятивной функций, т.к. обе функции направлены на формирование правомерного поведения субъектов. Правомерное поведение как результат воздействия регулятивной и охранительной функций приводит к упорядочиванию общественных отношений. Следовательно, юридически значимые последствия охранительного и регулятивного воздействия схожи по своей внешней форме - создание упорядоченного состояния общественных отношений, но различны по способам их достижения. Кроме того, для регулятивной функции это отношения, не связанные с совершением правонарушения, то для охранительной функции это от-

ношения, как связанные с совершением правонарушения (частная превенция), так и не связанные с ним (общая превенция).

Объектами воздействия этих двух функций всегда выступают общественные отношения. Причем между регулятивным и охранительным правоотношением существует органическая связь. Она заключается в том, что охранительное правоотношение не может возникнуть на пустом месте. Всегда имеется регулятивное правоотношение, на основе которого возникает охранительное, т.е. для охранительного правоотношения характерна некая производность его возникновения от регулятивного. Регулятивное отношение может возникнуть без охранительного, а охранительное без регулятивного - нет.

Второй параграф «Взаимодействие охранительной функции права с общесоциальными функциями права». Диссертант исследует взаимодействие охранительной функции с воспитательной, экономической и политической функциями. При этом отмечается отсутствие четких критериев классификаций и подходов к выделению общесоциальных функций права.

Воспитательная функция охватывает своим содержанием ту часть воздействия права, которая осуществляется не специально юридическими способами. Воспитательная функция активно способствует повышению авторитета права и закона, обеспечению незыблемости прав и свобод граждан, преодолению противоречий и сближению права и морали, укреплению законности и правопорядка.

Определяются особенности воздействия воспитательной функции на субъектов различных видов правоотношений. Так, в регулятивных правоотношениях имеет место в основном укрепление, развитие правосознания у его участников, а в охранительных правоотношениях, возникающих по поводу правонарушений, воспитательное воздействие направлено на исправление правонарушителя. Отмечается, что для эффективного взаимодействия охранительного и воспитательного воздействия необходимо повышение уровня правового воспитания населения и информационной обеспеченности профилактической деятельности.

Соискателем анализируется взаимодействие охранительной и экономической функций. Взаимодействие охранительной и экономической функций выражается, прежде всего, в охране наиболее значимых экономических отношений, как путем установления юридической ответственности, так и путем применения мер юридической ответственности. Обосновывая данный тезис, автор анализирует действующее законодательство на предмет охраны в нем наиболее важных экономических отношений.

Определяются черты взаимодействия охранительной и политической функций права. Так, центральным элементом политической системы выступает государство, а для эффективного функционирования государства необходима охрана политических, управленческих отношений, которая происходит путем регламентации различных видов юридической ответственности. Прежде всего, необходимо отметить конституционную ответственность. Диссертантом проводится анализ конституционной ответственности и определяется, как она взаимодействует с политической функцией права. Однако конституционная ответственность является не единственным видом юридической ответственности, который охраняет наиболее важные политические (управленческие) отношения. Поэтому автор анализирует уголовное и административное законодательство, которое охраняет политические отношения.

Третья глава «Взаимодействие охранительной функции права с функциями государства». Первый параграф «Понятие и классификация функций государства». Анализируются мнения ученых по вопросу о понятии функций государства. Устанавливается, что функции государства в теории государства и права понимаются как основные направления, стороны, виды деятельности государства (В.С. Афанасьев, М.И. Байтин, Л.И. Загайнов, Т.Н. Радько, Н.В. Черноголовкин, Н.Т. Шестаев и др.); механизм государственного воздействия на общество, определяющий направления и содержание его деятельности по управлению обществом (А.Б. Венгеров, А.И. Денисов, Л.А. Морозова и др.); социальное назначение права (А.П. Глебов, Л.И. Каск, И.С. Самощенко и др.); основные направления деятельности, а также цели, методы, формы

и средства ее осуществления (В.М. Корельский, В.В. Оксамытный, В.М. Сырых и др.). Подчеркивается, что функции государства тесным образом связаны с сущностью, задачами и деятельностью государства, но не сводятся к данным категориям.

Соискатель придерживается мнения М.И. Байтина, который считает, что функции государства - это направления его деятельности, обусловленные главными, необходимыми целями, выражающими его сущность и социальное назначение. В работе отмечается исторически изменчивый характер функций государства, определяются критерии отграничения функций государства от его целей и задач.

Диссертант исследует различные классификации функций государства. Наиболее общими критериями отграничения одной функции от другой являются: во-первых, особенности объекта государственного воздействия, своеобразие тех общественных отношений, на которое государство воздействует в процессе своей деятельности; во-вторых, обусловленность последними специфики содержания каждой функции, т.е. целенаправленного практического воздействия государства на определенную сферу схожих между собой, однородных отношений. В зависимости от того, в какой сфере общественной жизни - внутренней или внешней осуществляются те или иные функции государства, разрешению каких задач они служат - внутриполитических или внешнеполитических, они подразделяются на внутренние и внешние. К внешним функциям государства относятся: интеграция в мировую экономику; оборона страны; обеспечение мира и поддержка мирового порядка; сотрудничество с другими государствами в решении глобальных проблем современности (экологической, сырьевой, энергетической, демографической и др.). Современному Российскому государству присущи следующие внутренние функции: политическая; экономическая; социальная; экологическая; налогообложения и финансового контроля; охраны прав и свобод человека и гражданина; охраны правопорядка. Данная классификация носит условный характер, т.к. количество функций является исторически изменчивым, а иногда зависит и от субъективного подхода того или иного ученого, разрабатывающего определенную классификацию.

Второй параграф «Взаимодействие охранительной функции права с функцией охраны правопорядка». Диссертант исследует понятие «правопорядок» и приходит к выводу, что правопорядок - это состояние правовых отношений и связей, их урегулированность, упорядоченность, основанные на праве. Правопорядок - завершающий этап всех юридических процессов. Он вбирает в себя все упорядочивающие и организующие начала, которые исходят от разнообразных правовых явлений, выступая некой суммирующей величиной.

Исследуя соотношение охранительной функции права и функции охраны правопорядка, диссертант приходит к выводу, что охранительной функции права соответствует правоохранительная деятельность государства. Охранительная функция права и правоохранительная функция государства обладают схожими объектами, субъектами воздействия и способами осуществления. Посредством правоохранительной деятельности государства происходит перевод возможностей, заложенных в охранительных правовых нормах, в реальную действительность, т.к. правоохранительная деятельность основана на праве, а с учетом концепции примата права над государством охранительная функция права предопределяет правоохранительную функцию права. Одновременно законодательная деятельность органов государственной власти обуславливает существование охранительной функции права. Соискателем анализируются различные нормативно-правовые акты, закрепляющие права и обязанности правоохранительных органов, реализация которых способствует эффективному функционированию охранительной функции права.

Охранительная функция права направлена на охрану существующих общественных отношений и без правоохранительной деятельности не способна эффективно функционировать. Функция охраны правопорядка способствует реализации всех без исключения функций права, хотя формы, методы и степень такого участия в реализации каждой конкретной функции различны. Наиболее значительна ее роль в реализации охранительной функции права. Это объясняется общностью целей и за-

дач, стоящих перед всеми правовыми функциями и перед охранительной функцией права в частности.

Третий параграф «Взаимодействие охранительной функции права с функцией охраны прав и свобод человека и гражданина. Переход к демократическому государству возвел в разряд приоритетных функцию защиты прав и свобод человека и гражданина, которая раньше рассматривалась как подфункция правоохранительной функции государства.

Государство гарантирует каждому, во-первых, судебную защиту прав, свобод и законных интересов, во-вторых, право обращаться в международные органы, если лицу отказано в защите его прав и свобод и исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (ст. 46 Конституции РФ). Гарантия прав и свобод должна составлять основу как внутригосударственной, так и международной политики. Специалисты в области международного права отмечают интернационализацию проблемы прав человека, перерастание ее из внутреннего дела государства в фактор международной политики и права, признание международной юрисдикции по вопросам нарушения прав человека.

Утверждение прав и свобод личности в качестве высшей ценности невозможно без обязанности государства не только признавать и неукоснительно соблюдать, но и охранять и защищать права и свободы человека и гражданина. Однако реалии современной действительности говорят о том, что права и свободы человека еще не стали высшей ценностью. Соискателем анализируется разрыв между рядом конституционных прав и практикой их реализации и предлагаются пути выхода из сложившейся ситуации.

Специфическая функция охраны права состоит в ее превентивном характере, поскольку на всех ее стадиях существует возможность нарушения этого права. От эффективности охраны основных прав и свобод граждан зависит полнота их реализации. Реализация функции защиты прав и свобод человека и гражданина, обеспечения законности и правопорядка - прерогатива системы правоохранительных органов, прежде

всего, органов правосудия, внутренних дел, государственной безопасности и т.д. Надзор за исполнением законов, соблюдением законности на территории России, привлечением виновных к ответственности возложен на органы прокуратуры.

Для эффективной реализации функции охраны прав и свобод необходимы: совершенство правовой системы; высокий уровень правовой культуры; совершенная система надзора и контроля за законностью, направленная на предупреждение правонарушений; действенные меры государственного принуждения; качественная и эффективная работа законотворческих и правоприменительных органов.

Анализ действующего законодательства показывает, что одной из тенденций его развития является расширение сферы судебной деятельности, в том числе судебного контроля за законностью решений и действий должностных лиц, которые обязаны соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина. Применение судебного, а не административного порядка обжалования в большей степени гарантирует соблюдение интересов гражданина.

Важнейшую роль в процессе реализации функции охраны прав и свобод человека и гражданина играет сама юридическая ответственность, поскольку именно безответственность должностного лица обуславливает распространение нарушений прав граждан. Реализации функции охраны прав и свобод способствует принцип взаимной ответственности. Анализ современного законодательства свидетельствует об усилении взаимной ответственности. Это выражается в расширении перечня нормативно-правовых актов, предусматривающих ответственность не только индивидуальных, но и коллективных субъектов; увеличении количества составов правонарушений, где в качестве специального субъекта правонарушения выступает должностное лицо; учете признака должностного лица в процессе индивидуализации как усиливающего ответственность.

В заключении подводятся итоги исследования, формулируются выводы и предложения.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

Научные статьи в изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ для публикаций по кандидатским диссертациям

1. Лапшина О.С. К вопросу о понятии охранительной функции права // Вестник Саратовской государственной академии права. - Саратов, 2007. Вып. 5(57). - 0,4 п.л.

2. Лапшина О.С. Основные подфункции охранительной функции права // Бизнес в законе: экономико-юридический журнал. - М., 2010. - № 4. - 0,5 п.л.

3. Лапшина О.С. О взаимодействии охранительной функции права с функцией охраны правопорядка // Пробелы в российском законодательстве. - М., 2011. - № 4. - 0,5 п.л.

Научные статьи в иных изданиях

4. Лапшина О.С. К вопросу о понятии функций права: общеправовой аспект: Материалы III межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность». Тольятти, 3-4 февраля 2006 г. Ч. 1. - Самара: СаГА, 2006. - 0,2 п.л.

5. Лапшина О.С. К вопросу о понятии охранительной функции права // Вестник ВУиТ. Сер. «Юриспруденция». Вып. 57. - Тольятти: ВУиТ, 2006. - 0,2 п.л.

6. Лапшина О.С. Охранительная функция права // Вестник Самарской гуманитарной академии. Вып. 7. - Самара: СаГА, 2006. - 0,7 п.л.

7. Лапшина О.С. О взаимодействии охранительной функции права с иными функциями права: Материалы IV межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность». - Тольятти, 2-3 февраля 2007 г. Ч. 1. - Самара: СаГА, 2007. - 0,4 п.л.

8. Лапшина О.С. К вопросу о взаимодействии охранительной функции права с другими функциями права // Вестник ВУиТ. Сер. «Юриспруденция». Вып. 66. - Тольятти: ВУиТ, 2007. - 0,4 п.л.

9. Лапшина О.С. Соотношение охранительной функции права с регулятивной функцией: Материалы юбилейной V межрегиональной на-

учно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность». Тольятти, 21-22 февраля 2008 г. - Самара: СаГА, 2008. - 0,2 п.л.

10. Лапшина О.С. Соотношение охранительной функции права с регулятивной функцией: Материалы V юбилейной международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» // Актуальные проблемы юридической науки Ч. 1. - Тольятти: ВУиТ, 2008. - 0,2 п.л.

11. Лапшина О.С. Соотношение охранительной функции права с общесоциальными функциями права // Вектор науки. Спец. вып. «Правоведение». - Тольятти: ТГУ, 2008. - № 3(3). - 0,5 п.л.

12. Лапшина О.С. О соотношении охранительной функции права и правоохранительной функции государства // Вестник Самарской гуманитарной академии. - Самара: СаГА, 2008. Вып. 2(4). - 0,3 п.л.

13. Лапшина О.С. О соотношении охранительной функции права и функции государства по охране прав и свобод личности // Вестник Самарской гуманитарной академии. - Самара: СаГА, 2009. Вып. 1(5). - 0,5 п.л.

14. Лапшина О.С. К вопросу о понятии функций государства // Материалы VI международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» // Актуальные проблемы юридической науки. Ч. 1. - Тольятти: ВУиТ, 2009. - 0,3 п.л.

15. Лапшина О.С. О соотношении понятий «охрана», «защита», «обеспечение» и «гарантирование» в свете охранительной функции права: Материалы VII межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность». Тольятти, 25-26 февраля 2010 г. - Самара, 2010. - 0,4 п.л.

16. Лапшина О.С. Соотношение охранительной функции права и функции государства по охране правопорядка: Материалы VIII межрегиональной научно-практической конференции «Проблемы российского законодательства: история и современность». Тольятти, 24-25 февраля 2011 г. - Самара, 2011. - 0,5 п.л.

Лицензия на издательскую деятельность № 03912 от 2.02.2011 г.

Сдано в набор 15.08.2011.

Подписано к печати 22.08.2011.

Формат 60x84/16. Бумага офсетная.

Гарнитура Times ET.

Печать оперативная. Усл. п.л. 1,6.

Тираж 120 экз. Заказ № 294.

Отпечатано в типографии ВУиТ.

Лицензия на полиграфическую деятельность № 7 - 0027 от

23.06.2000 г.